

KONINKRIJK BELGIE.

ROYAUME DE BELGIQUE.

ADVIES VAN DE RAAD VAN STATE.

AVIS DU CONSEIL D'ETAT.

De RAAD VAN STATE, afdeling wetgeving, eerste vacantiekamer, de 16e juli 1969 door de Minister van Volksgezondheid verzocht hem van advies te dienen over :

- 1° een ontwerp van koninklijk besluit "tot vaststelling van de modaliteiten en regelen voor het indienen van de aanvragen om tegemoetkoming van het Fonds voor medische sociale en pedagogische zorg voor gehandicapten";
- 2° een ontwerp van ministerieel besluit "tot vaststelling van de criteria en modaliteiten volgens dewelke de tegemoetkoming van het Fonds voor medische, sociale en pedagogische zorg voor gehandicapten geschiedt";
- 3° een ontwerp van ministerieel besluit "tot vaststelling van de modaliteiten voor de herziening van de besluiten genomen door de provinciegouverneurs inzake tegemoetkoming uit het Fonds voor medische, sociale en pedagogische zorg voor gehandicapten";
- 4° een ontwerp van koninklijk besluit "tot vaststelling van de regelen aangaande het indienen en afhandelen van de beroepen, ingesteld tegen de besluiten van de provinciegouverneurs betreffende de aanvragen om tegemoetkoming van het Fonds voor medische, sociale en pedagogische zorg voor gehandicapten", heeft de 24e juli 1969 het volgend advies gegeven :

Le CONSEIL D'ETAT, section de législation, première chambre des vacations, saisi par le Ministre de la Santé publique, le 16 juillet 1969, d'une demande d'avis sur :

- 1° un projet d'arrêté royal "fixant les modalités et les règles d'introduction des demandes d'intervention du Fonds de soins médico-socio-pédagogiques pour handicapés";
- 2° un projet d'arrêté ministériel "déterminant les critères et les modalités d'intervention du Fonds de soins médico-socio-pédagogiques pour handicapés";
- 3° un projet d'arrêté ministériel "fixant les modalités de la procédure de revision des arrêtés pris par les gouverneurs de province en matière d'intervention du Fonds de soins médico-socio-pédagogiques pour handicapés";
- 4° un projet d'arrêté royal "fixant les règles d'introduction et d'instruction des recours contre les arrêtés des gouverneurs de province, relatifs à des demandes d'intervention du Fonds de soins médico-socio-pédagogiques pour handicapés", a donné le 24 juillet 1969 l'avis suivant :

De twee ontwerpen van koninklijk besluit en de twee ontwerpen van ministerieel besluit stellen nadere regels vast die willen voorzien in de uitvoering van het koninklijk besluit nr. 81 van 10 november 1967 tot instelling van een Fonds voor medische, sociale en pedagogische zorg voor gehandicapten en die uiteraard neerkomen op het treffen van bijkomstige voorzieningen die onontbeerlijk zijn om de normen toe te passen die de Koning, optredend krachtens de volmachtwet van 31 maart 1967, bij het vermeld genummerd besluit heeft vastgesteld.

*

* *

Overeenkomstig artikel 3, § 1, 2° en 3°, van de wet van 27 juni 1956 betreffende het Speciaal Onderstandsfonds komen ten laste van dit Fonds de kosten van onderhoud, behandeling en opvoeding in een speciale inrichting van aan geestes- of karakterstoringen lijdende behoeftige kinderen alsmede de kosten van onderhoud, behandeling en opleiding van in een speciale inrichting geplaatste behoeftige doofstommen, blinden of aan een ernstig en ongeneeslijk lichaamsgebrek lijdende verminkten, om er onderricht te worden.

Artikel 17 van het eerderevermeld genummerd koninklijk besluit heft die wetsbepaling op en treedt in werking, luidens artikel 18 van hetzelfde koninklijk besluit, op de dag die de Koning bepaalt. Op te merken dat deze datum die nog niet is vastgesteld, uiteraard dezelfde moet zijn als die waarop de ontworpen besluiten, die in onderhavig advies worden behandeld, in werking zullen

.../...

treden. Het genummerde koninklijk besluit richt immers een Fonds voor medische, sociale en pedagogische zorgen voor gehandicapten op dat in de vervulling van de financiële opdracht waarmee het belast is, ten opzichte van boven nader omschreven kinderen, in de plaats van het Speciaal Onderstandsfonds treedt. In dit verband vestigt de Raad van State de aandacht erop dat in het koninklijk besluit, waarbij de inwerkingtreding van de in artikel 17 vervatte opheffingsbepaling wordt vastgesteld, de gepaste overgangsmaatregelen moeten worden voorzien die het onder meer mogelijk moeten maken dat de financiële steun die het Speciaal Onderstandsfonds uitkeert aan de boven nader omschreven kinderen, ook door het nieuwe Fonds vanaf de datum waarop de vermelde opheffingsbepaling in werking treedt, en verder zonder onderbreking zal worden verleend.

*

* *

De zorgen als bedoeld in artikel 1 van het genummerde koninklijk besluit worden aan de gehandicapten verstrekt door erkende inrichtingen en diensten als bedoeld in artikel 3, § 1. In verband met die erkenning bepaalt artikel 3, § 5, van hetzelfde koninklijk besluit :

"De Minister die de volksgezondheid in zijn bevoegdheid heeft, beslist over de aanvraag tot erkenning van de inrichtingen en diensten bedoeld in § 1 en over de intrekking van de erkenning volgens regelen bepaald door de Koning op advies van de Nationale Raad voorzien in artikel 14".

.../...

Het koninklijk besluit van 15 september 1967 "houdende vaststelling van de wijze waarop en de voorwaarden waaronder de speciale inrichtingen waarvan sprake in artikel 3, § 1, 2° en 3° van de wet van 27 juni 1956 betreffende het Speciaal Onderstandsfonds worden erkend" en het ministerieel besluit van 15 september 1967 "tot bepaling van de voorwaarden die de inrichtingen dienen te vervullen welke personen herbergen en verzorgen die lijden aan hersenverlamming, spina bifida of myopathie en waarvoor de tussenkomst van de Staat gevraagd wordt" zullen niet meer kunnen volstaan om de erkenning zoals bedoeld in artikel 3, § 1 van het genummerd besluit te regelen.

Daarom zal vóór het in werking treden van de hier behandelde bepalingen een nieuw koninklijk besluit moeten worden genomen op advies van de Nationale Raad waarbij de regelen betreffende de erkenning worden vastgesteld.

*

* *

Het eerste ontwerp van koninklijk besluit
(L. 10.844/1/V.) strekt tot vaststelling van de nadere regels "voor het indienen van de aanvragen om tegemoetkoming van het Fonds voor medische, sociale en pedagogische zorg voor gehandicapten".

Het ontwerp voorziet in de uitvoering van artikel 4 van het genummerde koninklijk besluit, dat als volgt luidt: "De aanvragen om tegemoetkoming van het Fonds voor medische, sociale en pedagogische zorg voor gehandicapten worden, bij een ter post aangetekend schrijven ingediend bij de gouverneur van de provincie waar de gehandicapte, in wiens voordeel de aanvraag geschiedt,

De Koning stelt op advies van de Nationale Raad, waarvan sprake in artikel 14, de modaliteiten en de regelen vast voor het indienen van de aanvragen".

In verband met dit artikel dient ook artikel 5 van hetzelfde genummerde koninklijk besluit te worden gelezen. Artikel 5 bepaalt :

"§ 1. De gouverneur stelt vast, volgens de criteria en modaliteiten bepaald in uitvoering van artikel 3, § 2, of de voorwaarden tot de tegemoetkoming van het Fonds vervuld zijn.

§ 2. De gouverneur betekent zijn besluit aan de aanvrager, de gehandicapte, zijn wettelijke vertegenwoordiger en aan het bestuur van de inrichting of het tehuis waar de gehandicapte opgenomen werd. Hij stuurt het dossier voor tenuitvoerlegging aan het Ministerie van Volksgezondheid".

Artikel 5, § 1, verwijst naar artikel 3, § 2, dat bepaalt : "De Minister die de volksgezondheid in zijn bevoegdheid heeft, bepaalt, op advies van de Nationale Raad ingesteld op grond van artikel 14 van dit besluit, de criteria en modaliteiten volgens dewelke de tegemoetkoming van het Fonds geschiedt".

Om een juist begrip te krijgen van het mechanisme dat door de vermelde artikelen is opgebouwd, is het gewenst dat kennis wordt genomen van de artikelen 1, 2, 6, 7 en 9, van hetzelfde genummerde koninklijk besluit, die als volgt luiden :

.../...

"Artikel 1. Er wordt een Fonds voor medische, sociale en pedagogische zorg voor gehandicapten opgericht. Dit Fonds heeft tot opdracht de kosten van huisvesting, onderhoud, behandeling en opvoeding van de in artikel 3 bedoelde categorieën voor gehandicapten te dragen in de voorwaarden door dit besluit bepaald.

Artikel 2. Het Fonds voor medische, sociale en pedagogische zorg wordt gestijfd door middel van kredieten uitgetrokken op de begroting van het Ministerie van Volksgezondheid en van het Gezin. Het wordt beheerd door de Minister die de volksgezondheid in zijn bevoegdheid heeft.

Artikel 6. Het besluit door de gouverneur genomen in uitvoering van artikel 5, kan aanleiding geven tot herziening ingeval zich een wijziging voordoet in de toestand van de gehandicapte. De Minister van Volksgezondheid bepaalt de voorwaarden van de herzieningsprocedure.

Artikel 7. § 1. De aanvrager en de andere fysische en morele personen aan wie het besluit van de gouverneur betekend werd, kunnen binnen dertig dagen na de betekening, bij een ter post aangetekend schrijven, een beroep instellen bij de Minister van Volksgezondheid, volgens de regelen door de Koning vastgesteld.

§ 2. De Minister doet uitspraak na het advies van de commissie, voorzien bij artikel 10, te hebben ingewonnen.

.../...

Artikel 9. De Minister die de volksgezondheid in zijn bevoegdheid heeft, stelt een bestendige controle in om na te gaan of de wijze en de voorwaarden van de tegemoetkoming geëerbiedigd worden. Indien blijkt dat de tegemoetkoming niet meer gerechtvaardigd is, doet hij een gemotiveerd verslag geworden aan de commissie voorzien bij artikel 10 die hem daaromtrent zal adviseren".

Het mechanisme dat door de aangehaalde bepalingen is tot stand gebracht, kan schematisch als volgt worden beschreven.

Het Fonds dat onder het gezag van de Minister van Volksgezondheid is geplaatst, maar geen eigen rechtspersoonlijkheid bezit, is een centrale dienst die als zodanig onder het Ministerie van Volksgezondheid behoort.

Het beslissingsrecht zowel wat betreft de vraag te weten of de betrokkene de voorwaarden vervult om als gehandicapte in de zin van artikel 3, § 1, van het genummerde koninklijk besluit te worden aangemerkt, als wat betreft de mate waarin een gehandicapte de financiële steun van het Fonds kan genieten, wordt evenwel uitsluitend uitgeoefend door de provinciegouverneur, behalve wanneer de betrokkene bij de Minister van Volksgezondheid in beroep komt tegen de beslissing die de provinciegouverneur te zijnen opzichte heeft genomen.

Uitgaande van de juridische structuur van het Fonds kan men terecht van gevoelen zijn dat het op zijn minst gezegd ongewoon is dat de Minister van Volksgezondheid die het hiërarchisch gezag over het Fonds voert, en die in verband met de financiële steun die het Fonds uitkeert,

.../...

als begrotingsordonnateur optreedt, enkel de verplichte uitvoerder is van de definitieve beslissingen genomen door een ambtsdrager, die evenwel in de uitoefening van de hem door het genummerde koninklijk besluit toegewezen bevoegdheid niet onder het hiërarchisch gezag van de Minister van Volksgezondheid staat.

De vraag die zich dan ook op de voorgrond dringt, betreft de wettelijkheid van zodanige regeling, met andere woorden: biedt de wet van 31 maart 1967, waarop het genummerde koninklijk besluit steunt, voldoende grondslag voor zodanige regeling? Artikel 1, 11°, C, van die wet geeft aan de Koning de bevoegdheid om "alle nuttige maatregelen" te treffen "ten einde het beleid van globale sociale vooruitgang te bevorderen door ... een statuut voor de ernstige gehandicapten op te stellen...". De parlementaire voorbereiding van de wet verschaft geen toelichting over de draagwijdte van de aangehaalde wetsbepaling. Artikel 3, tweede lid, van de wet van 31 maart 1967 bepaalt overigens dat "de besluiten getroffen krachtens deze machten de vigerende wettelijke bepalingen kunnen opheffen, aanvullen, wijzigen of vervangen". Uit een en ander moet worden afgeleid dat de Koning door de ongewone bevoegdheidsregeling, vervat in het genummerde besluit, de perken van de bevoegdheid waarover hij krachtens de volmachtwet beschikt, niet te buiten is gegaan.

*

* *

.../...

Voor het opschrift wordt de volgende lezing aanbevolen :

"Koninklijk besluit tot vaststelling van nadere regels voor het indienen van aanvragen om tegemoetkoming van het Fonds ...".

In het tweede visum van de inleiding worden de woorden "d.d. 12 februari 1969" ingevoegd na het woord "advies" en vervallen de woorden "uitgebracht op 12 februari 1969".

Artikel 1 van het ontwerp is overbodig in zover het zich beperkt tot het herhalen van het bepaalde van artikel 4 van het genummerde koninklijk besluit. Terloops wordt de aandacht erop gevestigd dat de Nederlandse en de Franse teksten van dit artikel niet overeenstemmen : in de Nederlandse tekst is er sprake van wettelijk verblijf en in de Franse tekst van "domicile légal". Dit gebrek aan overeenstemming kan enkel bij een wet worden ongedaan gemaakt.

Voor artikel 1 wordt volgende lezing voorgesteld :

"Artikel 1.-

De aanvraag als bedoeld in artikel 4 van het koninklijk besluit nr. 81 van 10 november 1967 moet vóór de plaatsing van de belanghebbende worden ingediend. De inwilliging van een aanvraag die na de plaatsing wordt ingediend, kan ten vroegste uitwerking hebben vanaf de tiende dag vóór die waarop de aanvraag is ingediend".

.../

In artikel 2 is het verkieslijk de woorden "die er werkelijk toezicht over uitoefent" te vervangen door de woorden "die over de gehandicapte werkelijk toezicht uitoefent", en het voorzetsel "van" in te voegen vóór de woorden "het jeugdbeschermingscomité".

In artikel 3 is het beter "geboorteplaats en -datum" te schrijven en dient, rekening gehouden met artikel 3, § 3, de vermelding van de nationaliteit te worden voorzien.

Uit het tweede lid van artikel 4 blijkt, dat zowel het geneeskundig attest als het verslag uitvoerige gegevens moeten bevatten, zodat het woord "gedetailleerd" in het eerste lid kan worden weggelaten.

In artikel 5 is het verkieslijk de woorden "zijn vertegenwoordiger" te vervangen door de woorden "de personen als bedoeld in artikel 2".

*

* *

Het tweede ontwerp van koninklijk besluit
(L. 10.847/1/V.) strekt "tot vaststelling van de regelen aangaande het indienen en afhandelen van de beroepen, ingesteld tegen de besluiten van de provinciegouverneurs betreffende de aanvragen van tegemoetkoming van het Fonds voor medische, sociale en pedagogische zorg voor gehandicapten".

.../...

Voor dit opschrift wordt de volgende lezing aanbevolen : "... van de nadere regels toepasselijk op het beroep, ingesteld tegen het besluit van een provinciegouverneur over de aanvraag om tegemoetkoming van ... ".

In de inleiding is de verwijzing naar artikel 67 van de Grondwet overbodig. Voor artikel 1 wordt volgende tekst voorgesteld :

"Artikel 1.-

Het beroep als bedoeld in artikel 7 van het koninklijk besluit nr. 81 van 10 november 1967, vermeldt :

- 1° ... (zoals in het ontwerp) ...
- 2° ... (zoals in het ontwerp) ...
- 3° ... (zoals in het ontwerp) ...
- 4° ... (zoals in het ontwerp) ...

Het beroep is van de handtekening van de verzoeker voorzien".

Volgens artikel 2 van het ontwerp kan verzoeker "een memorie van toelichting indienen bij de adviserende commissie".Zodanige memorie kan maar nuttig zijn indien de betrokkene kennis van het dossier kan nemen, te meer omdat de beslissing van de gouverneur niet met redenen moet omkleed zijn .

Voor artikel 2 wordt de volgende tekst aanbevolen :

.../...

"Artikel 2.-

De Minister zendt het volledig dossier door aan de adviserende commissie als bedoeld in artikel 10 van het koninklijk besluit nr. 81 van 10 november 1967. De verzoeker kan binnen de door de commissie vastgestelde termijn kennis nemen van het dossier en een memorie van toelichting indienen .

Hij wordt door de commissie gehoord wanneer hij daarom verzoekt en kan zich doen bijstaan door een persoon van zijn keuze. De commissie stelt dag en uur vast en verwittigt de betrokkene bij een ter post aangetekende brief".

*

* *

Het eerste ontwerp van ministerieel besluit
(L. 10.845/1/V.) strekt tot vaststelling "van de criteria en modaliteiten volgens dewelke de tegemoetkoming van het Fonds voor medische, sociale en pedagogische zorg voor gehandicapten geschiedt".

Het ontworpen ministerieel besluit wordt genomen in uitvoering van artikel 3, § 2, en niet, zoals in de inleiding wordt vermeld, in uitvoering van artikel 5, § 2, van het genummerde koninklijk besluit.

In artikel 1, § 1, voege men na de woorden "de vastgestelde prijs", de woorden in "overeenkomstig artikel 3, § 6, van het koninklijk besluit nr. 81 van 10 november 1967".

Voor artikel 1, §§ 3 en 4, wordt de volgende lezing aanbevolen :

.../...

"§ 3. De gehandicapte die geen persoon ten laste heeft en die over eigen inkomsten beschikt, draagt, in verhouding met zijn inkomsten, bij in de kosten als bedoeld in § 1, met dien verstande evenwel dat hij die in een medisch-pedagogisch instituut in behandeling is, of in een tehuis is geplaatst, beschikt over een maandgeld van 500 frank, respectievelijk 750 frank.

§ 4. De bepalingen van §§ 2 en 3 ... of in een familie".

In artikel 2, tweede lid moet worden verwezen naar artikel 1, §§ 2 en 3 en niet naar artikel 2.

*

* *

Het tweede ministerieel besluit (L. 10.846/1/V.) strekt tot "vaststelling van de modaliteiten voor de herziening van de besluiten genomen door de provinciegouverneurs inzake tegemoetkoming uit het Fonds voor medische, sociale en pedagogische zorg voor gehandicapten".

Het ontworpen ministerieel besluit voorziet in de uitvoering van artikel 6 van het genummerde koninklijk besluit. Uit dit artikel volgt dat enkel het besluit van de provinciegouverneur en niet de beslissing die de Minister in beroep heeft genomen, vatbaar voor herziening is. Op dit punt vertoont het genummerde koninklijk besluit een leemte waarin enkel bij een wet kan worden voorzien.

.../...

Voor het opschrift wordt de volgende lezing aanbevolen :

"Ministerieel besluit tot vaststelling van nadere regels toepasselijk op de herziening als bedoeld in artikel 6 van het koninklijk besluit nr. 81 van 10 november 1967".

In het tweede visum van de inleiding worden de woorden "d.d. 12 februari 1969" ingevoegd na het woord "advies" en vervallen de woorden "uitgebracht op 12 februari 1969".

Voor artikel 1 wordt de volgende lezing aanbevolen :

"Artikel 1.-

De aanvraag om herziening als bedoeld in artikel 6 van het koninklijk besluit nr. 81 van 10 november 1967 wordt ingediend binnen een termijn van zes maanden te rekenen vanaf de datum waarop de toestand van de gehandicapte zich wijzigde.

De herziening heeft uitwerking vanaf die datum. Ingeval de aanvraag na het verstrijken van vermelde termijn wordt ingediend, werkt de herziening ten vroegste terug tot de eerste van de derde maand vóór de dag waarop de aanvraag werd ingediend".

Het verdient aanbeveling in artikel 2 in te voegen "en die over de aanvraag beslist".

Les deux projets d'arrêtés royaux et les deux projets d'arrêtés ministériels fixent des modalités qui visent à l'exécution de l'arrêté royal n°81 du 10 novembre 1967 créant un Fonds de soins médico-socio-pédagogiques pour handicapés et qui, en fait, constituent des dispositions complémentaires indispensables à l'application des normes que le Roi, mettant en oeuvre les pouvoirs spéciaux que lui a conférés la loi du 31 mars 1967, a fixées par l'arrêté précité.

*

* *

Conformément à l'article 3, § 1er, 2° et 3° de la loi du 27 juin 1956 relative au Fonds spécial d'assistance, ce Fonds prend en charge les frais de l'entretien, du traitement et de l'éducation dans un institut spécial des enfants indigents atteints de troubles de l'intelligence et du caractère, ainsi que les frais de l'entretien, du traitement et de l'éducation des indigents sourds-muets, aveugles ou estropiés atteints d'une infirmité grave et incurable, placés dans un institut spécial pour y recevoir l'instruction.

L'article 17 dudit arrêté royal n°81 abroge cette disposition légale et, aux termes de l'article 18 du même arrêté royal, entre en vigueur à la date fixée par le Roi. Cette date, non encore fixée, doit nécessairement être la même que celle où entreront en vigueur les arrêtés en projet, à l'examen desquels il est procédé dans le présent avis. L'arrêté royal n°81 crée, en effet, un Fonds de soins médico-socio-pédagogiques pour handicapés qui se substitue au Fonds spécial d'assistance en vue de l'accomplissement de la mission financière dont il est

investi à l'égard des enfants cités ci-avant. Le Conseil d'Etat relève, à ce sujet, que l'arrêté royal qui fixera la date de l'entrée en vigueur de la disposition abrogatoire de l'article 17, devra aussi prévoir des mesures transitoires adéquates aux fins, notamment, que le bénéfice de l'aide financière qui est actuellement accordée à ces enfants par le Fonds spécial d'assistance, leur soit, à partir de la date de l'entrée en vigueur de ladite disposition abrogatoire, assuré sans interruption par le Fonds de soins.

*

* *

Les soins visés à l'article 1er de l'arrêté royal n°81 sont dispensés aux handicapés par des établissements et services agréés dont il est question à l'article 3, § 1er. A propos de cette agrégation, l'article 3, § 5, du même arrêté royal dispose :

"Le Ministre qui a la Santé publique dans ses attributions statue sur les demandes d'agrégation des établissements et des services visés au § 1er ainsi que sur le retrait de l'agrégation, suivant des critères fixés par le Roi sur avis du Conseil national prévu à l'article 14".

L'arrêté royal du 15 septembre 1967 "fixant la procédure et les conditions d'agrégation des instituts spéciaux visés par l'article 3, § 1er, 2° et 3° de la loi du 27 juin 1956 créant le Fonds spécial d'assistance"

.../...

et l'arrêté ministériel du 15 septembre 1967 "déterminant les conditions auxquelles doivent répondre les établissements hébergeant et traitant des personnes atteintes de paralysie cérébrale, de spina bifida ou de myopathie pour lesquelles l'intervention de l'Etat est sollicitée", ne suffiront plus à régler l'agrération visée à l'article 3, § 1er, de l'arrêté royal n°81.

Il importera donc qu'avant l'entrée en vigueur des dispositions sous examen un nouvel arrêté royal, pris sur l'avis du Conseil national, fixe les modalités de l'agrération.

*

* *

Le premier projet d'arrêté royal (L.10.844/1/V) entend fixer "les modalités et les règles d'introduction des demandes d'intervention du Fonds de soins médico-socio-pédagogiques pour handicapés".

Ce projet vise à l'exécution de l'article 4 de l'arrêté royal n°81 qui est ainsi conçu : "Les demandes d'intervention du Fonds de soins médico-socio-pédagogiques pour handicapés sont introduites, sous pli recommandé à la poste, auprès du Gouverneur de la province du domicile légal du handicapé en faveur de qui la demande est introduite.

Le Roi fixe, sur avis du Conseil national prévu à l'article 14, les modalités et les règles d'introduction des demandes".

.../...

A cet article se rattache l'article 5 du même arrêté royal qui dispose :

"§ 1er. Le gouverneur vérifie conformément aux critères et modalités déterminés en vertu de l'article 3, § 2, si les conditions d'intervention du Fonds sont remplies ou non.

§ 2. Le gouverneur notifie son arrêté au demandeur, au handicapé, à son représentant légal et à la direction de l'établissement ou du home qui héberge le handicapé. Il transmet le dossier pour exécution au Ministère de la Santé publique".

L'article 5 se réfère en son § 1er à l'article 3, § 2, aux termes duquel : "Le Ministre qui a la Santé publique dans ses attributions détermine, sur avis du Conseil national prévu à l'article 14 du présent arrêté, les critères et les modalités d'intervention du Fonds".

Pour bien se pénétrer du mécanisme institué par ces dispositions un rappel sera utilement fait des articles 1er, 2, 6, 7 et 9 du même arrêté royal n°81, lesquels prévoient :

"Article 1er.- Il est créé un Fonds de soins médico-socio-pédagogiques pour handicapés. Le Fonds a pour mission de prendre en charge, aux conditions fixées par le présent arrêté, les frais de logement, d'entretien, de traitement et d'éducation des catégories de handicapés visés à l'article 3.

Article 2.- Le Fonds de soins médico-socio-pédagogiques pour handicapés est alimenté par des crédits inscrits au budget du Ministère de la Santé publique et de la Famille. Il est géré par le Ministre qui a la Santé publique dans ses attributions.

Article 6. L'arrêté pris par le gouverneur en vertu de l'article 5 peut donner lieu à révision en cas de modification de la situation du handicapé. Le Ministre de la Santé publique fixe les modalités de la procédure de révision.

Article 7. § 1er. Le demandeur et les autres personnes morales ou physiques à qui l'arrêté du gouverneur a été notifié peuvent, dans les trente jours qui suivent la date de la notification, introduire un recours auprès du Ministre de la Santé publique, par lettre recommandée à la poste, suivant les règles fixées par le Roi.

§ 2. Le Ministre statue sur ce recours après avoir recueilli l'avis de la commission prévue à l'article 10.

Article 9. Le Ministre qui a la Santé publique dans ses attributions organise un contrôle permanent afin de vérifier si les modalités et les conditions de l'intervention sont respectées. S'il en résulte que l'intervention n'est plus justifiée, il transmettra un rapport motivé à la commission prévue à l'article 10, qui lui communiquera son avis".

Schématiquement, le mécanisme élaboré par les dispositions ici reproduites se présente donc ainsi.

Le Fonds , qui est placé sous l'autorité du Ministre de la Santé publique, mais qui n'a pas de personnalité juridique propre, est un service central ressortissant comme tel au Ministère de la Santé publique.

Tant au regard de la question de savoir si l'intéressé remplit les conditions pour être considéré comme un handicapé au sens de l'article 3, § 1er, de l'arrêté royal n°81 qu'en ce qui concerne la mesure dans laquelle un handicapé peut bénéficier de l'aide du Fonds, le pouvoir de décision appartient exclusivement au gouverneur, sauf dans le cas où l'intéressé forme contre la décision de ce dernier un recours auprès du Ministre de la Santé publique.

Se fondant sur la structure juridique du Fonds, l'on peut à juste titre estimer pour le moins insolite que le Ministre de la Santé publique, qui exerce le pouvoir hiérarchique sur le Fonds et qui est l'ordonnateur budgétaire de l'aide financière accordée par ledit Fonds, n'est que l'exécuteur obligé des décisions définitives prises par un mandataire, qui ne relève toutefois pas dudit Ministre dans l'exercice des pouvoirs que lui confère l'arrêté royal n°81.

Une question s'impose dès lors : une telle réglementation trouve-t-elle un fondement légal suffisant dans la loi du 31 mars 1967, invoquée par l'arrêté royal n°81 ? L'article 1er, 11°, C, de cette loi habilite le Roi à prendre "toutes dispositions utiles, en vue d'accroître la politique de progrès social global par ... l'élaboration d'un statut social des handicapés graves... Les travaux préparatoires de la loi sont muets sur la portée de la disposition légale citée. L'article 3, alinéa 2, de la loi du 31 mars 1967 dispose du reste que "les arrêtés pris en vertu de ceux-ci (pouvoirs) peuvent abroger, compléter, modifier ou remplacer les dispositions légales en vigueur". Il convient de déduire de ce qui

précède qu'étant donné les règles inhabituelles de compétence établies par l'arrêté royal n°81, le Roi n'est pas sorti des limites des pouvoirs qu'il tient de la loi de pouvoirs spéciaux.

*

* *

La rédaction suivante est proposée pour l'intitulé :

"Arrêté royal fixant les modalités d'introduction des demandes d'intervention du Fonds ...".

Dans le deuxième visa du préambule, mieux vaudrait insérer les mots "du 12 février 1969" après le mot "avis", et supprimer les mots "donné le 12 février 1969" à la fin de l'alinéa.

L'article 1er du projet est superflu en tant qu'il ne fait que répéter les dispositions de l'article 4 de l'arrêté royal n°81. Les versions néerlandaise et française de cet article sont discordantes : dans la version française, il est question de domicile légal et dans la version néerlandaise, de "wettelijk verblijf". Cette discordance ne pourra être réparée que par une loi.

L'article 1er pourrait se lire ainsi qu'il suit :

"Article 1er.-

La demande visée à l'article 4 de l'arrêté royal n° 81 du 10 novembre 1967 doit être introduite avant le placement de l'intéressé. L'acquiescement à une demande introduite après le placement ne peut produire au plus tôt d'effet, qu'à dater du 10e jour précédant l'introduction de la demande".

A l'article 2, il est préférable de dire "la personne qui a la garde effective du handicapé"; dans la version néerlandaise il y a lieu d'insérer la préposition "van" avant les mots "het jeugdbeschermingscomité".

Eu égard à la disposition de l'article 3, § 3, de l'arrêté royal n°81 du 10 novembre 1967, il s'indiquerait de prévoir à l'article 3, la mention de la nationalité; dans la version néerlandaise, il est proposé de dire "geboorteplaats en -datum".

Il ressort de l'alinéa 2 de l'article 4 qu'aussi bien l'attestation médicale que le rapport doivent être très circonstanciés de sorte que le mot "détaillé" peut être omis à l'alinéa 1er.

A l'article 5, les mots "son représentant est tenu" gagneraient à être remplacés par les mots "les personnes visées à l'article 2 sont tenus".

*

* *

Le deuxième projet d'arrêté royal (L.10.847/1/V.) a pour objet de fixer les "règles d'introduction et d'instruction des recours contre les arrêtés des gouverneurs de province relatifs à des demandes d'intervention du Fonds de soins médico-socio-pédagogiques pour handicapés".

.../...

Il est proposé de dire dans l'intitulé "...fixant les modalités du recours formé contre l'arrêté du gouverneur de province relatif à la demande d'intervention du ...".

Au préambule la référence à l'article 67 de la Constitution est superflue. L'article 1er devrait se lire ainsi qu'il suit :

"Article 1er.-

Le recours visé à l'article 7 de l'arrêté royal n°81 du 10 novembre 1967 mentionne :

- 1° ...(comme au projet) ...
- 2° ...(comme au projet) ...
- 3° ...(comme au projet) ...
- 4° ...(comme au projet) ...

Le recours porte la signature du requérant".

Selon l'article 2 du projet le requérant peut "introduire un mémoire justificatif auprès de la commission consultative". Un tel mémoire n'aura d'utilité que si l'intéressé a la faculté de consulter le dossier, d'autant plus que la décision du gouverneur ne doit pas être motivée.

Dès lors, il est proposé de rédiger l'article 2 ainsi qu'il suit :

.../...

IR.

- 24 -

L. 10.844 - L. 10.845
L. 10.846 - L. 10.847/1/V.

"Article 2.-

Le Ministre transmet le dossier complet à la commission consultative visée à l'article 10 de l'arrêté royal n°81 du 10 novembre 1967. Le requérant peut, dans le délai fixé par la commission, consulter le dossier et introduire un mémoire justificatif.

Il est entendu par la commission s'il en fait la demande et peut se faire assister par une personne de son choix. La commission fixe les jour et heure et en informe l'intéressé par une lettre recommandée à la poste".

*

* *

Le premier projet d'arrêté ministériel
(L.10.845/1/V.) entend fixer "les critères et les modalités d'intervention du Fonds de soins médico-socio-pédagogiques pour handicapés".

Ce projet d'arrêté ministériel est pris en exécution de l'article 3, § 2, et non pas, comme il est dit au préambule, de l'article 5, § 2, de l'arrêté royal n°81.

A l'article 1er, § 1er, il conviendrait d'ajouter après les mots "prix fixé par journée d'entretien", les mots "conformément à l'article 3, § 6, de l'arrêté royal n°81 du 10 novembre 1967".

A l'article 1er, les §§ 3 et 4 gagneraient à être rédigés ainsi qu'il suit :

.../...

"§ 3. Le handicapé n'ayant pas de personne à charge qui jouit de revenus propres contribue, proportionnellement à ses revenus, aux frais visés au § 1er, étant entendu qu'il est laissé à la disposition de l'intéressé qui suit un traitement dans un institut médico-pédagogique ou qui est placé dans un home, respectivement une somme de 500 ou de 750 francs par mois.

§ 4. Les dispositions des §§ 2 et 3 ... ".

L'article 2, alinéa 2, doit se référer à l'article 1er, §§ 2 et 3, et non pas à l'article 2.

*

* *

Le deuxième arrêté ministériel (L.10.846/1/V.)
a pour objet de fixer "les modalités de la procédure de revision des arrêtés pris par les gouverneurs de province en matière d'intervention du Fonds de soins médico-socio-pédagogiques pour handicapés".

Ce projet d'arrêté vise à l'exécution de l'article 6 de l'arrêté royal n°81. Il suit de cet article que seul l'arrêté du gouverneur de la province, et non pas la décision prise sur recours par le Ministre, est susceptible de revision. Sur ce point l'arrêté royal n°81 présente une lacune qui ne peut être comblée que par une loi.

L'intitulé devrait se lire ainsi qu'il suit :

.../...

IR.

- 26 -

L.10.844 - L. 10.845

L.10.846 - L. 10.847/1/v.

"Arrêté ministériel fixant les modalités de la révision visée à l'article 6 de l'arrêté royal n°81 du 10 novembre 1967".

Au deuxième alinéa du préambule, il est proposé d'insérer les mots "du 12 février 1969" après le mot "avis" et de supprimer les mots "donné le 12 février 1969".

L'article 1er pourrait se lire ainsi qu'il suit :
"Article 1er.-

La demande en révision visée à l'article 6 de l'arrêté royal n°81 du 10 novembre 1967 est introduite dans le délai de six mois à compter de la date à laquelle la situation du handicapé s'est modifiée.

La révision a effet à partir de cette date. Si la demande est introduite après le délai précité, la révision produit effet au plus tôt à partir du premier jour du troisième mois précédant la date de l'introduction de la demande".

Les mots "et qui statue sur la demande" seraient opportunément ajoutés à la fin de l'article 2.

De kamer was samengesteld uit

La chambre était composée de

de Heren : F. LEPAGE, voorzitter van de Raad van State,
Messieurs : président du Conseil d'Etat,

H. ADRIAENS, staatsraden,
Ch. SMOLDERS, conseillers d'Etat,

P. DE VISSCHER, bijzitters van de
afdeling wetgeving,
F. RIGAUX, assesseurs de la
section de législation,

Mevrouw : J. DE KOSTER, adjunct-griffier, griffier.
Madame : greffier adjoint, greffier.

De overeenstemming tussen de
Nederlandse en de Franse tekst
werd nagezien onder toezicht van
de H. F. LEPAGE.

Het verslag werd uitgebracht
door de H. W. LAHAYE, adjunct-
auditeur-generaal.

La concordance entre la ver-
sion néerlandaise et la version
française a été vérifiée sous le
contrôle de M. F. LEPAGE.

Le rapport a été présenté par
M. W. LAHAYE, auditeur général
adjoint.

DE GRIFFIER - LE GREFFIER,

DE VOORZITTER - LE PRESIDENT,

(get.) J. DE KOSTER.

(get.) F. LEPAGE.